



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UPPSALA
Enhet 1

DOM
2019-10-17
Meddelad i Uppsala

Sida 1 (4)

Mål nr
5577-19 E

SÖKANDE

Kunghusen Medicinska AB, 556196-0641
Box 94
647 22 Mariefred

MOTPART

Region Uppsala

Ombud: Regionjurist Kristine Nilsson
Region Uppsala
Box 602
751 25 Uppsala

SAKEN

Överprövning enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling, LOU

KONKURRENSVERKET	
2019-10-17	
Avd	
Dnr	
KSnr	Aktbil

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan.

Dok.Id 294991

Postadress
Box 1853
751 48 Uppsala

Besöksadress
Smedsgränd 22

Telefon
018-431 63 00
E-post: forvaltningsratteni uppsala@dom.se
www.forvaltningsratteni uppsala.domstol.se

Telefax
018-10 00 34

Expeditionstid
måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN M.M.

Region Uppsala har genomfört upphandling av Högintensivt fokalt ultraljud (HIFU-apparat), dnr UPPH2019-0133. I tilldelningsbeslut den 23 augusti 2019 har anbudet från Kungshusen Medicinska AB förkastats och Innomedicus Ltd. antagits som leverantör.

Kungshusen Medicinska AB (Kungshusen) ansöker om överprövning av upphandlingen och yrkar att upphandlingen ska göras om. Till stöd för talan anförs bl.a. följande. I upphandlingen ställs krav på att apparaturen måste vara kompatibel med mjukvara från Eigen ProFuse. Kravet är orimligt och det finns flera system på marknaden av den modell som Kungshusen offererat som jobbar med just biopsidata från Eigen. I upphandlingen efterfrågas inte en funktion utan att man ska garantera kompatibilitet med en mjukvara tillverkad av tredje part, men som också har ett nära samarbete med det system som offererats av vinnande anbudsgivare. Region Uppsala har inte kontaktat Kungshusen för en kommentar kring att man ifrågasatt inlämnat valideringsdokument. Legitimiteten i upphandlingen kan starkt ifrågasättas då Region Uppsala långt innan upphandlingen publicerades borde ha känt till att det inte kunde föreligga någon kompatibilitet.

Region Uppsala bestrider ansökan i sin helhet och anför bl.a. följande. Kungshusen har inte uppfyllt kravet att utrustningen ska vara kompatibel med mjukvara från Eigen ProFuse. Kravet är inte heller utformat i strid med LOU eller de grundläggande principerna.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Om en upphandlande myndighet har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § LOU eller någon annan bestämmelse i lagen och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada,

ska rätten enligt 20 kap. 6 § LOU besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts.

Upphandlande myndigheter ska enligt 4 kap. 1 § LOU behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet.

Region Uppsala har bedömt att Kungshusen inte uppfyller ska-krav 4.2.1 i upphandlingsdokumenten. I kravet anges följande.

” The equipment must be compatible with Eigen ProFuse software used within the apartment. Documentation that substantiates this will be required.”

Region Uppsala har anfört att den apparatur som efterfrågas i upphandlingen ska kunna koppla upp mot landstingets befintliga HIFU-apparatur och robotassisterande fusionbiopsisystem. Både befintlig HIFU-apparatur, det som nu upphandlas och det robotassisterande fusionbiopsisystemet måste enligt regionen ha samma mjukvara vilken ingår i en helhetsinfrastruktur för behandling av prostatacancerpatienter. Om inte kompatibilitet kan garanteras kan inte de i databasen befintliga uppgifterna användas, vilket i sig skulle innebära att hela infrastrukturen skulle behöva bytas ut. Det är därför enligt Region Uppsala inte möjligt att använda annan mjukvara än angiven mjukvara från Eigen ProFuse.

Kungshusen har inte ifrågasatt uppgifterna från Region Uppsala att kompatibilitet är nödvändigt för att inte behöva byta ut hela IT-infrastrukturen för behandlingen av prostatacancerpatienter.

Hänvisningar till t.ex. ett visst fabrikat eller varumärke får enligt 9 kap. 6 § första stycket LOU inte förekomma om leder till att vissa leverantörer gynnas eller missgynnas. Sådana hänvisningar får dock enligt 9 kap. 6 § andra stycket LOU förekomma om det motiveras av det som ska anskaffas eller det annars inte är möjligt att beskriva det som ska anskaffas tillräckligt tydligt. Mot bakgrund av det Region Uppsala anfört anser förvaltningsrätten att angivandet av mjukvaran motiveras av det som ska anskaffas (se Kammarrätten i Göteborgs avgörande i mål nr 1490-18).

Angivandet av varumärket i upphandlingsdokumentet innebär endast att apparaturen ska vara kompatibel med mjukvaran. Det är därmed möjligt att offerera olika apparaturer så länge de är kompatibla med mjukvaran. Kungshusen har därtill själv uppgett att det finns flera system av den modell man offererar som arbetar med den aktuella mjukvaran. Det Kungshusen anfört visar inte heller att det inte skulle vara möjligt för flera leverantörer att erbjuda en apparatur som är kompatibel med mjukvaran. Kravet kan därför inte anses vara i strid med de grundläggande principerna. Det finns inte heller någon skyldighet för den upphandlande myndigheten att kontakta en anbudsgivare som inte uppfyller obligatoriska krav innan anbudet förkastas. Det Kungshusen anfört utgör därmed inte skäl för ingripande enligt LOU. Ansökan ska därför avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (FR-05)

Per-Erik Nistér
tf. rådman

Målet har handlagts av föredragande juristen Charlotta Fröhammar.



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Observera att överklagandet måste ha kommit in till domstolen när tiden går ut.

Vilken dag går tiden ut?

Sista dagen för överklagande är samma veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen infaller på en lördag, söndag eller helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.
Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.
Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rättstillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.
- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorn, 20 kap.